

学校编码: 10384

学号: 1292071150297

分类号_____ 密级_____

UDC _____

厦门大学

硕士学位论文

论网络人格权的法律保护

The legal Protection of personality right in
cyberspace

苏薇

指导教师姓名 刘永光副教授

专业名称 法律硕士

论文提交时间 2010年04月

论文答辩时间 2010年 月

学位授予日期 2010年 月

答辩委员会主席: _____

评 阅 人: _____

2010年4月

厦门大学学位论文原创性声明

兹呈交的学位论文，是本人在导师指导下独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考的其他个人或集体的研究成果，均在文中以明确方式标明。本人依法享有和承担由此论文产生的权利和责任。

声明人（签名）：苏薇

2010 年 4 月 16 日

厦门大学学位论文著作权使用声明

本人完全了解厦门大学有关保留、使用学位论文的规定。厦门大学有权保留并向国家主管部门或其指定机构送交论文的纸质版和电子版，有权将学位论文用于非赢利目的的少量复制并允许论文进入学校图书馆被查阅，有权将学位论文的内容编入有关数据库进行检索，有权将学位论文的标题和摘要汇编出版。保密的学位论文在解密后适用本规定。

本学位论文属于

1、保密（ ），在 年解密后适用本授权书。

2、不保密（ ）

（请在以上相应括号内打“√”）

作者签名： 苏薇

日期： 2010 年 4 月 16 日

导师签名：

日期： 年 月 日

内容摘要

在学术界，对传统的人格权法的研究方兴未艾，而信息社会的到来使得传统的人格权法面临着新的挑战，同时也面临着新的契机。一方面，网络环境下对人格权的侵权方式是对传统的人格权侵权模式的突破；另一方面，对于网络环境下人格权的研究丰富了人格权法，完善了人格权法的体系，是保障人权的要求，不仅体现了文明发展的趋势，也是衡量一个国家法律发达程度的重要标准。基于此，提出网络人格权的概念、研究网络人格权的法律保护问题具有一定的现实意义和理论意义。本文拟在有关传统人格权侵权的研究基础上，分析网络环境下人格权侵权的特殊性并通过介绍国外对网络人格侵权的主要立法，来探讨我国网络人格权的法律保护模式。

全文共分为四章，第一章网络人格权概述，首先提出网络人格权的概念，分析网络人格权产生的背景、理论依据和意义，并着重阐述了网络人格权与传统人格权的区别。第二章具体介绍了网络人格权侵权的主要方式、网络人格权侵权的构成要件及责任承担；第三章介绍了各国在网络人格权保护方面的策略以及立法模式，通过对不同立法模式的比较分析，以期对我国网络人格权的保护模式提供借鉴。第四章首先介绍我国网络人格权保护的现状，提出我国网络人格权的保护宜采用综合模式，即立法模式和行业自律相结合的保护模式。

关键词：网络人格权；个人信息；法律保护模式

厦门大学博硕士论文摘要库

ABSTRACT

In academia, the study on the personality right is ascendant. The coming of the information society makes the traditional method of personality is facing new challenges, also is facing new opportunities. On one hand, the infringement of personality in cyberspace is different from the personality of traditional mode of infringement; On the other hand, the study on personality right in cyberspace will perfect the personality of the law system and meet the requirement of human rights. It is not only reflecting the development trend of civilization, but also measuring a country advanced degree of legal standard. Based on this, putting forward the concept of personality right in cyberspace and the personality of legal protection of personal problems have certain practical and theoretical significance. Based on traditional personality infringement, this article will discuss the particularity of personality infringement in cyberspace. According the introduction of foreign legislation; this article seeks legal protection of personality model in cyberspace.

This paper is divided into four parts except the conclusion. In chapter one, the author defines the personality right in cyberspace, discusses the background, the origin and the significance of the personality right in cyberspace. In this part, the author emphasizes the differences between the personality rights in cyberspace and the traditional personality. In chapter two, the author introduces the main way of personality infringement in cyberspace, the constitutions of personality infringement in cyberspace and the responsibilities. In chapter three, the author introduces the strategies and the legislation around the world; according to the comparative analyses of different legislative mode, expect to benefit the protection mode of personality right in cyberspace in China. In chapter four, based on the introduction of current situation about the personality right in cyberspace, the author demonstrates that China should adopt comprehensive protection mode, namely the legislative mode and combining the self-discipline of personality right in cyberspace,

Keywords: Personality right in cyberspace; Personal information; Legal protection mode

厦门大学博硕士论文摘要库

目 录

引 言.....	1
第一章网络人格权概述	2
第一节网络人格权概念的提出	2
一、网络人格权产生的现实基础.....	2
二、 网络人格权产生的理论框架.....	4
三、提出网络人格权概念的意义.....	4
第二节网络人格权的特点	5
第二章网络人格权侵权概述	8
第一节 网络人格权侵权方式	8
一、 在网络上公开发布信息造成的人格权侵权.....	8
二、个人信息滥用导致的网络人格权侵权.....	9
第二节网络人格权侵权的构成要件	10
一 、网络人格权侵权事实的存在.....	11
二、行为人行为违法.....	11
三、违法行为与损害后果之间具有因果关系.....	11
四、行为人主观上具有过错.....	11
第三节网络人格权侵权的责任承担	12
第三章国外网络人格权的法律保护模式	13
第一节美国为代表的保护模式	13
一、美国的行业自律机制.....	13
二、美国的分散立法现状.....	14
三、美国模式的评价.....	15
第二节欧盟的统一立法模式	16
一、欧盟采取统一立法模式的实践.....	16
二、统一立法模式的优势与弊端.....	17
第四章 我国网络人格权保护制度构想	18

第一节我国网络人格权保护的现状	18
第二节 法益的平衡与网络人格权的保护	20
一、 网络人格权的保护与网络表达自由之间的矛盾	21
二、网络人格权的保护与信息与信息资源开发利用之间的矛盾	21
第三节对我国网络人格权保护模式的探讨	21
一、完善网络人格权的民法保护体系	22
二 、在立法模式下的行业自律	25
结 语	27
参考文献	28

CONTENTS

Preface	1
Chapter 1 Summarization of personality right in cyberspace	2
Subchapter1 Present of personality right in cyberspace	2
Section 1 The realistic fundamental of personality right in cyberspace	2
Section 2 The theoretical origin of personality right in cyberspace	4
Section 3 The significances of personality right in cyberspace	4
Subchapter2 The characteristic of personality right in cyberspace	5
Chapter 2 Summarization of personality infringement in cyberspace	8
Subchapter1 The main way of personality infringement in cyberspace	8
Section1 The personality infringement caused by releasing the information on the internet	8
Section 2 The personality infringement caused by abuse of the personal information	9
Subchapter2 The constitutions of personality infringement in cyberspace	10
Section 1 Existence of facts of damage	11
Section 2 Existence of unlawful act	11
Section 3 Cause-and-effect relationship between unlawful act and facts of damage	11
Section 4 Existence of subjective fault	11
Subchapter3 The responsibilities of personality infringement in cyberspace	12
Chapter 3 Introduction of legislative protection mode of foreign personality right in cyberspace	13
Subchapter1 American mode	13
Section 1 Self-discipline mode	13
Section2 Dispersive lawmaking	14
Section 3 The evaluation of American mode	15

Subchapter2	The European Union legislation mode	16
Section 1	The practice of European Union legislation mode	16
Section 2	The advantages and disadvantages of legislation mode	17
Chapter 4	Structure of the protection mode of personality right in cyberspace in China	18
Subchapter1	The introduction of current situation about the personality right in cyberspace	18
Subchapter2	The balance of legal interest and personality right in cyberspace	20
Section 1	Conflicts between the protection of personality right in cyberspace and freedom of expression	21
Section 2	Conflicts between the protections of personality right in cyberspace and development and utilization of information resources	21
Subchapter3	The discussion of protection mode of personality right in cyberspace in China	21
Section 1	Perfecting personality right in cyberspace of the system of civil law protection	22
Section 2	Self-discipline governed by Legislative mode	25
Conclusion		27
Bibliography		28

引 言

托夫勒将信息社会的到来（information society）称之为第三次浪潮，信息社会是以信息获得渠道为标准，经济信息的 60%-70%、政治信息的 50%-60%、生活信息的 40%-50%是通过互联网获得的社会称之为信息社会。按照托夫勒的标准，人类已经迈进了信息社会。信息社会的到来，正深刻的改变着人们的生活方式，网络使个人的表达自由得到了前所未有的实现，网络使得信息的交流彻底打破了时空的限制。然而当人们在恣意地享受着信息社会带来的便捷的同时，一场信息时代的人格危机也悄然降临。从虐猫事件、铜须门事件、“艳照门”事件、die 豹事件到最近炒作得沸沸扬扬的罗玉凤事件，在感受网络传播的巨大力量之余，更值得我们深思的是网络环境下对人格权的戕害。网络人格权侵权主要包括网络肖像权侵权、网络隐私权侵权、网络名誉权侵权、网络姓名权侵权等。与传统人格权侵权相比，网络人格权侵权具有鲜明的特点。随着我国信息化进程的加快，构建一个合理的网络人格权法律保护机制，具有十分重要的意义，不仅有利于公民人格利益的保护，而且能够促进国际贸易的繁荣和信息产业的高速发展。

第一章网络人格权概述

第一节网络人格权概念的提出

人格权是指民事主体专属享有，以人格利益为客体，为维护其独立人格所必备的固有权利。^①网络人格利益是指以网络为媒介、以数据为载体构造出的数字人格中体现出的包括肖像、姓名、名誉、隐私等在内的人格利益。当然，构造出的数字人格必须与现实中的自然人相关联，否则不属于网络人格利益的范畴。据此，我们试图给网络人格权做出一个定义，网络人格权是自然人所享有，以网络人格利益为客体，为维护其在信息社会独立人格所必备的权利。网络人格权主要涉及以下几类：网络隐私权，网络名誉权，网络姓名权，网络肖像权。

一、网络人格权产生的现实基础

1946 年计算机的诞生，标志着一个新的时代的来临。当信息化的浪潮席卷全球，信息化和全球化已经成为社会发展的必然趋势。而互联网在全球的普及和繁荣，使得互联网中的所有用户可以充分地利用网络中的全部或者部分资源，伴随着网络技术的发展，人们越来越多的行为可以通过网络实现，包括信息处理和服务、信息交流与讨论、远程教育、科研与医疗咨询、文化娱乐、网上购物、金融服务等。当网络走进千家万户，当全球范围内网络用户可以通过互联网进行大量的信息传输与交流，网络就由一个纯粹的技术概念演变为一个社会概念，所谓的网络空间就这样形成了。网络提供给所有的用户一个平台，通过数字与数字之间的关系来表达人与人之间的关系，并与物理空间相区分。网络的用户可以通过信息的收集和处理建立起一个在网络空间里的个人形象，我们将这种通过网络建立起的个人形象称之为网络人格，或者称之为数字化人格。这种通过网络建立起来的网络人格又可以细分为自愿建立和被迫建立两类，它们分别对应着“展示(projected)人格”和“强加(imposed)人格”。^②展示人格是指个人自愿提供信息

^①杨立新. 人格权法专论[M]北京：高等教育出版社，2005. 25

^②[美]阿丽塔.L. 艾伦，理查德.C. 托克音顿. 美国隐私法—学说、判例与立法. 冯建妹等译[M]北京：中国民主法制出版社，2004. 207

建立起的数字化人格，典型的如信息主体在申请网络服务时提供的个人信息，如信息主体在申请邮箱、QQ 号码的时候所填写的个人资料；强加人格则是指被迫建立的数字化人格，即由信息主体以外的个人或组织通过收集和处理信息主体的个人信息所形成的数字化人格。

网络空间的产生和网络人格的形成，给人类的生活带来了翻天覆地的变化。在信息爆炸的时代里，信息的传播更加便捷，信息的流动真正地跨越了时空的界限，不同国家、不同种族、不同肤色的人们共同生活在由互联网构建起的地球村里。信息社会最鲜明的特点在于，信息代替了物质和能源，成为了社会最有价值的资源。信息具有了经济价值，可以进入流通领域进行买卖，因此对信息的占有量不仅是衡量一个企业市场竞争力的重要标准，也是衡量一个国家综合国力的重要标准。全球化和信息化浪潮的冲击，使得国家、企业和自然人都陆续卷入到信息的争夺战中。这是一场没有硝烟的战争，而正是这样一场没有硝烟的战争，引发了一场人格权的危机。这场危机，首先发生在个人信息领域。在信息社会以前，个人信息的价值尚未得到认识和发掘。信息社会的到来，改变了经济发展的模式，也改变了个人信息的命运。个人信息被誉为 21 世纪最有价值的资源，它不但可以为政府决策提供依据，产生公共管理上的效率与效益，并可以产生商业利润。正是认识到了个人信息的政治价值和商业价值，政府和商业机构把对信息的争夺扩张到个人信息领域，而计算机和网络技术的迅速发展，更为政府和商业机构收集个人信息提供了技术上的支持。国家和商业团体对个人信息的收集和使用，对于个人而言，实质上使得个人的人格利益受到了限制和剥夺。个人的信息被政府和商业机构所掌握，导致了个体对个人信息控制权的失控。同时，网络的普及和繁荣，也使得政府、法人以外的自然人也加入到信息的收集和传播的队伍中来，信息的传播真正跨越了时空的限制，一旦个人信息被非法利用，将给人们带来不可估量的人格权侵害。

网络空间的形成，使网络用户真正的摆脱了肉身的束缚，实现数字化生存。所谓的数字化生存，也就是指在网络空间里，网络用户拥有了一个虚拟的人格。尽管网络世界是虚拟的，但是它依旧体现着人与人之间的关系，它依旧是现实世界的投射。所以说网络空间独立于现实世界，但它又与现实世界紧密联系。这就使得网络人格和传统的人格既相互区别，又紧密联系。正是网络人格的特殊性，

使得对于网络人格的保护也不能完全遵循传统人格利益的保护模式。另一方面,信息社会引发的人格权危机也呼吁着传统人格权法应与时俱进,及时做出调整和革新,才能应对信息社会所爆发的人格危机,实现人格权法维护人格权利益的初衷。因此,网络人格的形成与信息社会人格权危机为网络人格权的产生奠定了现实基础。

二、网络人格权产生的理论框架

人格权是一个不断发展的概念,而一般人格权的提出,为各种具体的人格权的创造提供了理论框架。尤其是近现代民事立法上,创造了大量的具体人格权,使具体人格权达到了十几种,其种类之多,其他类型的民事权利无法相比。这些权利的产生,无一不是依据一般人格权的渊源而创造出来的。^①网络人格权概念的提出是建立在一般人格权理念和制度的基础之上。可以说,一般人格权理念和制度为信息社会中的网络人格权保护提供了理论基础。随着社会发展而出现的新型人格利益需要得到法律的保护,并且有必要上升为独立的权利形态,而一般人格权这种框架性权利的建立为此提供了充分的空间,并形成一种开放的人格权法体系,使人格权保障的范围不断扩大^②。一般人格权理论在大陆法系国家立法的确立,为网络人格权概念的提出提供了一个理论的框架。

三、提出网络人格权概念的意义

面对着信息社会人格权的危机,提出网络人格权这一法律概念,厘清传统人格权和网络人格权之间的区别,具有一定的现实意义和理论意义。

首先,成熟的人格权法应以保护个人权利为中心。信息社会的到来,引发了一场人格权的危机。互联网的发展使人类进入了一个信息爆炸的年代,也使身处地球每一个角落的人沟通更为便捷,但互联网的发展也给人格权的保护提出尖锐的挑战。一方面,计算机联网和信息的共享,使得对个人信息的收集、储存、公开变得更加容易;另一方面,随着计算机网络的广泛应用,网上侵权日益增多,而且被侵犯的民事权利涉及诸多类型。网络本身的特点不仅造成了侵权事实认定的困难,有时甚至连侵权主体和权利主体都难以认定,在一定程度上也使侵权后

^①杨立新.人格权法专论[M]北京:高等教育出版社,2005.124

^②王利明.试论人格权的新发展[J].法商研究,2006(5):23.

果难以确定。因此,互联网对人格权的保护提出了新的课题和挑战,需要司法和立法予以应对。^①面对着信息社会的人格权危机,面对着网络人格权侵害的复杂性和特殊性,传统的人格权理论在网络环境下人格权的保护方面显得力不从心。因此,提出网络人格权的法律概念,是应对信息社会人格权危机的需要,是保障人权的需要,也是完善人格权保护的法律体系的需要。

其次,网络人格权概念的提出,以及相关网络人格权保护法律的出台与完善,有利于促进电子商务的发展,促进国际贸易的发展。一方面,只有建立一个完善的网络人格权保护法律机制,才能赋予网络用户足够的安全感,从而为电子商务的发展创造良好的法律环境。另一方面,国际贸易的发展需要健全的网络安全法的保障。对于包括个人信息在内的网络人格利益的保护,不仅是一个人权问题,在国际贸易中也可能成为一个贸易壁垒,缺乏安全有效的网络人格权保护机制将制约国际贸易的发展。可见,建立健全网络人格权的法律保护体系势在必行。

第二节网络人格权的特点

互联网的快速发展,已经从根本上改变了传统的信息传播模式,在计算机和网络普及的信息社会里,人类在享受信息社会所带来的便捷的同时,也面临了一场前所未有的危机,即当人类文明的发展从工业社会过度到信息社会时,面对着互联网在全球范围内的普及和繁荣,对于人格权的侵权方式也逐渐突破了传统的人格权侵权模式,呈现出新的特点。与传统人格权相比,网络人格权的特殊之处表现在:

第一,网络人格权以个人信息为载体,传统人格权以人为载体。传统人格权法保护的对象是与人身不可分离的人格利益,如名誉权、姓名权、信用权、人身自由权、隐私权、婚姻自主权等。建立在网络空间基础之上的网络人格权则可以脱离人身独立存在。网络人格权之所以能够脱离人身独立存在,原因在于网络人格权是以个人信息为载体,通过个人信息在网络空间里的表达,形成了一个独立的人格。信息主体以外的个人或者组织在收集和利用信息主体的个人信息时,在一定程度上使得信息主体丧失对个人信息的控制权,也在一定程度上构成了对信息主体个人人格利益的侵害。

^①王利明. 试论人格权的新发展[J]. 法商研究, 2006, (5):23.

Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to etd@xmu.edu.cn for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库